

RESUMEN ANALÍTICO EN EDUCACIÓN - RAE -



FACULTAD DE DERECHO MAESTRÍA EN DERECHOS HUMANOS Y DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO BOGOTÁ D.C.

LICENCIA CREATIVE COMMONS: Atribución-NoComercial 2.5 Colombia (CC BY-NC 2.5 CO)

AÑO DE ELABORACIÓN: 2017

TÍTULO: La concepción del derecho a la vida en la Sharía: un enfoque desde las tesis colectivistas

AUTOR (ES): Álvarez de la Roche, Carlos Andrés.

DIRECTOR(ES)/ASESOR(ES): Agudelo Giraldo, Óscar Alexis.

MODALIDAD: Trabajo de grado.

PÁGINAS: **TABLAS:** **CUADROS:** **FIGURAS:** **ANEXOS:**

CONTENIDO:

1. Introducción
2. Nociones sobre los derechos humanos
3. Derechos humanos: universalidad y globalización
4. Los derechos humanos: piedra de discordia entre Oriente y Occidente
5. Individualismo y colectivismo
6. El individualismo y el colectivismo en la formación
7. Significados divergentes de los derechos humanos
8. Concepciones del derecho a la vida
9. El carácter relativo del derecho a la vida

10. La Sharía y la pena de muerte
11. Conclusiones

DESCRIPCIÓN: Los derechos humanos, propuestos desde Occidente, no se consideran compatibles con su orientación oriental. El significado que la ley islámica les concede podría relacionarse con una tradición colectiva. Se establece dicha conexión mediante elementos jurídicos, culturales, filosóficos y religiosos. Se examinan nociones esenciales sobre los derechos humanos universales, el colectivismo, el individualismo, y el carácter relativo del derecho a la vida.

METODOLOGÍA: Este trabajo emplea el método comparado, por medio de la búsqueda de elementos de proximidad entre, por una parte, el tratamiento dado al derecho a la vida en la ley islámica y, por otra parte, los rasgos esenciales de las principales tesis colectivistas, a la luz del alcance general dado al mismo derecho en Occidente. Esto supone indagar si el derecho a la vida, desde la propuesta de la civilización occidental, se considera compatible con la orientación a él otorgada en la ley islámica. Para alcanzar ese propósito, se procura relacionar el significado atribuido al derecho a la vida en la Sharía con una tradición colectiva y, paralelamente, enlazar la concepción occidental con el individualismo.

PALABRAS CLAVE: SHARÍA, ISLAM, DERECHOS HUMANOS, DERECHO A LA VIDA, ORIENTE, OCCIDENTE, INDIVIDUALISMO, COLECTIVISMO, CHOQUE DE CIVILIZACIONES, DERECHOS HUMANOS EN ORIENTE.

CONCLUSIONES: La realidad de nuestro mundo dista de ser sustancialmente apropiable, ya que aproximarse a ella da inicio a mecanismos, de percepción y pensamiento, condicionados por las posiciones previamente asumidas por un observador inmerso en un marco de vida particular. La búsqueda del sentido atribuido al derecho a la vida en el cuerpo jurídico islámico conlleva especiales dificultades de análisis, primordialmente cuando se hace desde el desarrollo occidental de las categorías de pensamiento empleadas. Observar aspectos de las culturas orientales desde lo occidental podría asimilarse a una pareidolia no estética, sino conceptual. El reconocimiento de caracteres colectivistas e individualistas en la vida jurídica islámica puede desembocar en proposiciones

alejadas de sus sentidos complejos, e inclusive configuradas como respuestas a falsas dicotomías. Así y todo, y gracias a que el planteamiento no busca predeterminar un camino único de aproximación para otros exámenes, siempre se deberá partir de la premisa de la diversidad de caracteres ponderables en el objeto observado, dado que el estudio del entorno jamás se vaciará a través de un número determinado de puntos de vista. Tanto el colectivismo como el individualismo deben ser concebidos como pertenecientes a un amplísimo espectro de herramientas de análisis, y no como modelos reduccionistas.

La protección de la vida humana en la ley islámica oscila entre intereses individuales y grupales, concede prelación a los segundos y no renuncia a la importancia de los primeros. Las dinámicas de la globalización universalista de los derechos humanos ponen constantemente en entredicho las condiciones de vida de las personas en sociedades no occidentales, quienes claman por su reconocimiento como sujetos de derechos, ocasionalmente de acuerdo con ideales liberales. Sin embargo, los intentos exógenos para afianzar nuevos valores en la interpretación de los derechos humanos son potencialmente causantes de una mayor resistencia en esas sociedades y, paradójicamente, suscitan mayores transgresiones. Oriente, particularmente desde el mundo islámico, replica que el derecho a la vida enmarca una protección inseparable de la noción amplia de ser humano, que irradia la base de otros derechos. Sin embargo, ello no obsta para que sistemas como la Sharía instauren, de manera difusa y con base en el acatamiento de los deberes humanos, la exigencia personal de cimentar un mérito como condición de disfrute efectivo tanto del derecho a la vida como de la muy basal dignidad humana. En el mérito adquirible del disfrute de los derechos es donde un Occidente estatal se acerca al Oriente consolidado (sujeto, a su vez, a las críticas del Occidente liberal).

Aunque el decreto de la pena capital en la Sharía no solamente debe enfocarse como un mecanismo de protección del derecho a la vida, dado que no se propone penalizar de forma delimitada las conductas lesivas para ella, su ámbito de defensa obedece al menos a dos concepciones estrechamente relacionadas. Una de ellas atañe a la visión del valor social de la vida humana, que además de trascender su materialidad orgánica subjetiva, amplía

prescriptivamente su espacio de *autoconservación*. El individuo, desprovisto jurídica y metafísicamente de una potestad irrestricta sobre su existencia y sus decisiones morales, comparte el dominio y las consecuencias de sus decisiones con un todo que lo supera: el universo social. La vida, no reducida a un estado orgánico, también es un patrimonio espiritual y sobre todo poseedor de una naturaleza trascendente en el tiempo y la extensión de lo social. Concebida la vida de esa forma, como realidad absoluta (física y metafísica), el derecho que la ampara adquiere un carácter relativo. La segunda concepción, por lo tanto, será la de un derecho condicionado, incapaz de prevalecer en todas las circunstancias. Dentro de las fuentes de la Sharía, tanto la multiplicación de las conductas que ocasionan la pena capital, como el reconocimiento de otras circunstancias que ameritan extinguir la vida, sugieren que el derecho es relativo, pese a que ampara un objeto dotado de una noción ilimitada. Mientras se afirma que la protección de la vida es relativa pese a que abarca la totalidad de lo divino y lo humano, también es razonable expresar que a causa de esa integralidad no resulta reprochable suprimirla, siempre y cuando el sujeto renuncie a proteger el interés colectivo que el grupo le ha confiado.

La noción del derecho a la vida en la Sharía abarca aspectos que incluyen lo religioso, lo social, lo político, lo familiar y lo metafísico. Aunque, como punto de partida, el don primigenio de la vida se concede al individuo, está regido por una teleología que rebasa lo que, de acuerdo con otras concepciones, sería una accidentalidad autosuficiente o destinada a ser asistida por un conglomerado que prioriza al individuo. Entonces, los matices socialmente funcionales del derecho a la vida no solamente radican en la descalificación del acto de matar, que se erige como una transgresión contra la humanidad en pleno. La vida no se reduce a una mera existencia orgánica, que mucho menos es puramente concerniente al sujeto, y de ello se deriva, en función del universo creado (entendible como colectivo mayor) que la posibilidad de cualquier acción que afecte los bienes trascendentes de la vida legitima la enajenación del derecho individual a valerse de sí mismo, puesto que no le es atribuible la titularidad de su *propia* vida. Establecidas en cabal conexión con otros derechos, existen algunas prescripciones que desligan del individuo la disposición estrictamente individual de su derecho a la vida, como la que desvalora la justificación de matar bajo amenaza, la que condena el suicidio

y la que abomina la fornicación como engendradora de males sociales capaces de desembocar en el asesinato. Frente a la incertidumbre advertida en la equivalencia entre el universo (visto metafísicamente) y el colectivo social, en cuyas manos pone el individuo la disposición de su existencia, conviene anotar que si bien no son equiparables en una dimensión material, sí lo son en una teleológica gracias a que ambos pretenden dar cabida a un proyecto trascendental de vida individual y colectiva, engendrado por Dios y plasmado en la Sharía a través del hombre.

Surge como tema de discusión derivado de este ejercicio el de la disociación religión-Estado, asunto oneroso pero trascendental, particularmente frente a la situación cambiante de derechos humanos como la vida en el universo de la ley islámica. Ese entorno crítico podría atribuirse a las circunstancias que generan la descalificación de la Sharía como sistema normativo estable, en razón de su incorporación variable de fuentes orales como los hadices, cuya aceptación local o regional depende de caracteres espaciales y temporales. Sin embargo, aunque por otras razones, los ordenamientos jurídicos externos suelen adolecer de incertidumbres acerca de las normas que les instituyen. Por otra parte, uno de los rasgos compartidos por las fuentes de la Sharía merece especial atención. Independientemente de la fuente complementaria al libro sagrado (sean las narraciones, los consensos o las interpretaciones), la ley islámica se construye a partir de preceptos inderogables, determinados en el Corán. Aunque las demás fuentes se sujetan a dinámicas jurídico-teológicas y tensiones culturales que transforman las condiciones de su vigencia, participan de los valores superiores del texto originario. No obstante dichas fuentes suplementan la textura abierta del Corán, se someten en su producción e interpretación a sus preceptos inamovibles. Aunque pudiera asignarse un grado apreciable de inamovilidad a enunciados normativos como los principios generales en los ordenamientos jurídicos laicos, puede replicarse que dichos principios son susceptibles de dejar de ser empleados, puntual o definitivamente, de acuerdo con las características específicas de casos puntuales o la evolución doctrinal y jurisprudencial. Las constituciones políticas, no obstante la categoría que ostentan, son susceptibles de ser reformadas, derogadas y sustituidas. La situación es radicalmente distinta cuando los principios morales y las reglas de conducta derivadas de un texto

religioso actúan como normas superiores que confieren coherencia y validez a un ordenamiento jurídico. El desafío que esto trae consigo es el de la adaptabilidad de un ordenamiento a las transformaciones sociales, económicas y jurídicas, dado que en él, por un lado, los valores y los principios contenidos en los textos religiosos son imprescindibles y, por el otro, sus enunciados normativos son inderogables. Cobra vigencia, entonces, la pregunta acerca de la admisibilidad de sistemas de derechos humanos adscritos a ordenamientos jurídicos basados en normas superiores inamovibles y ahistóricas.

La aproximación de sistemas y conceptos planteada tiene como conclusión principal la siguiente: aunque el concepto de la vida en la Sharía no evidencia una inclinación colectivista pura, su propensión a los intereses del grupo es predominante. El colectivismo, privado de una acepción económica referente a la asignación de los medios productivos, asume la disposición altruista del individuo frente a los intereses de su totalidad social. Pese a que las razones por las cuales los individuos actúan en pro del grupo no son contemplables como puramente altruistas, pues el miedo a la sanción puede hacer borrosa esa imagen, tampoco es de recibo calificar este esmero imperativo por el bien ajeno como totalmente carente de vocación social. La visión occidental sobre realidades reputadas de draconianas en el amplio ambiente de la ley islámica, especialmente frente a las penas consagradas y decretadas en perjuicio de la protección del derecho a la vida, ha de tener en cuenta que la asimilación de la norma por parte del individuo, además de ser una posibilidad moral, también está sujeta a lazos culturales arraigados. Sin embargo, no son descartables las nociones acerca de la transgresión contingente de una idea de justicia universal en la Sharía y la imposibilidad de derivar una máxima a partir de la dicotomía interiorización-obligatoriedad. Es decir, por una parte las concepciones y limitaciones del derecho a la vida en la ley islámica no están necesariamente al margen de la historia, especialmente si se considera que los sistemas jurídicos son sistemas susceptibles de incorporar elementos exógenos y exportar los propios. Por otra parte, y en uso de los rasgos del colectivismo y el individualismo, tanto la sociedad como el individuo no están exentos de fluctuar tangencialmente entre dos polos: el de la asimilación de la norma que enaltece un vínculo social (acatamiento dotado de probable inclinación colectivista) y el del cumplimiento que responde a la

conminación que refuerza la norma (obediencia de probable inclinación individualista).

FUENTES:

-ción. (2012). *Diccionario de la Lengua Española* [versión electrónica]. Madrid: Real Academia Española, <http://lema.rae.es/drae/?val=ción>

Aguilera, R. (2007). Universalidad de los derechos humanos y crítica de las teorías de la naturaleza humana en el pragmatismo de Richard Rorty. *Universitas. Revista de Filosofía, Derecho y Política*, (5), 47-75. Recuperado de <http://universitas.idhbc.es/n05/05-04.pdf>

An-Na'im, A. (1990). *Toward an Islamic reformation: civil liberties, human rights and international law*. Nueva York.: Syracuse University Press.

An-Na'im, A. (2013). An Inclusive Approach to the Mediation of Competing Human Rights Claims. *Constellations*, 20(1). Recuperado de https://drive.google.com/file/d/0B_xWbXTA_LnIWFBmNzNLM0lmRTg/view

Beech, J. y Brailovsky, D. (2015). *Hacia un análisis comparado de la educación en China y los países del Cono Sur*. Recuperado de http://www.ibe.unesco.org/fileadmin/user_upload/COPs/Pages_documents/Comparative_Research/AnalisisCompardo_ChinaConoSur.pdf

Biddle, C. (2012). Individualism vs. Collectivism: Our Future, Our Choice. *The Objective Standard*, 7(1). Recuperado de <https://www.theobjectivestandard.com/issues/2012-spring/individualism-collectivism>

Brems, E. (2001). *Human Rights: Universality and Diversity*. La Haya: Martinus Nijhoff Publishers.

Buyukcelebi, I. (2003). *Living in the Shade of Islam: A Comprehensive Reference of Theory and Practice*. Clifton: Tughra Books.

Chaparro, L. (2004). Individualismo contemporáneo o proceso de personalización en Gilles Lipovetsky. En Mejía, O. (Ed.), *El posestructuralismo en la filosofía política francesa contemporánea: presupuestos, críticas y proyecciones*. Bogotá: Universidad Nacional de Colombia.

Dawson, C. (2010). *The Crisis of Western Education*. Washington: CUA Press.

Davis, J. (2009). Individualism. En van Staveren, I. y Peil, J. (Ed.), *Handbook of Economics and Ethics*. Cheltenham: Edward Elgar Publishing.

Derechos humanos. (2005). *Diccionario de la Lengua Española* [versión electrónica]. Madrid: Espasa-Calpe, <http://www.wordreference.com/definicion/derecho>

Dyck, A. (2005). *Rethinking Rights and Responsibilities: The Moral Bonds of Community*. Washington: Georgetown University Press.

Elstein, D. (2015). *Democracy in Contemporary Confucian Philosophy*. Nueva York: Routledge.

Fazio, M. y Fernández, F. (2004). *Historia de la filosofía IV: Filosofía contemporánea*. Madrid: Palabra.

Ferrajoli, L. (2001). *Los fundamentos de los derechos fundamentales*. Madrid: Editorial Trotta.

Fondo Monetario Internacional. (2008). *Globalization: A Brief Overview*. Recuperado de <http://www.imf.org/external/np/exr/ib/2008/053008.htm>

Foucault, M. (1973). *La verdad y las formas jurídicas*. Recuperado de http://www.posgrado.unam.mx/arquitectura/aspirantes/La_verdad.pdf

Gobernado, R. (1999). *Individualismo y colectivismo en el análisis sociológico*. Recuperado de <https://dialnet.unirioja.es/descarga/articulo/758596.pdf>

Gomà, D. (2011). *Historia de Afganistán: de los orígenes del estado afgano a la caída del régimen talibán*. Barcelona: Edicions Universitat Barcelona.

Gudykunst, W. (2001). *Asian American Ethnicity and Communication*. Nueva York: SAGE.

Herrera Flores, J. (2005). *Los derechos humanos como productos culturales: Crítica del humanismo abstracto*. Madrid: Los Libros de la Catarata.

Hudson, J. (2009). *Pathways Between Eastern and Western Education*. Charlotte: IAP.

Huntington, S. (1993). *The Clash of Civilizations?*. Recuperado de http://www.svt.ntnu.no/iss/Indra.de.Soyas/POL2003H05/huntington_clash%20of%20civilizations.pdf

IPHRC. (1980). *The Cairo Declaration on Human Rights in Islam*. Recuperado de http://www.oic-iphrc.org/en/data/docs/legal_instruments/OIC%20Instruments/Cairo%20Declaration/Cairo%20Declaration%20on%20Human%20Rights%20in%20Islam%20-%20EV.pdf

Jiang, N. (2014). *China and International Human Rights: Harsh Punishments in the Context of the International Covenant on Civil and Political Rights*. Berlín: Springer Science & Business Media.

Khan, A. (2003). *Islam, Muslims, and America: Understanding the Basis of Their Conflict*. New York: Algora Publishing.

Kim, U. (1995). *Individualism and Collectivism: A Psychological, Cultural and Ecological Analysis*. Copenhagen: NIAS Press.

Liberalismo. (2005). *Diccionario de la Lengua Española* [versión electrónica]. Madrid: Espasa-Calpe, <http://www.wordreference.com/definicion/liberalismo>

RESUMEN ANALÍTICO EN EDUCACIÓN - RAE -



Maududi, A. *The Islamic Concept of Life*. Recuperado de <http://www.islam101.com/sociology/conceptLife.htm>

Newman, B. y Newman P. (2009). *Development Through Life: A Psychosocial Approach*. Belmont: Cengage Learning.

Okon, E. (2014). Hudud Punishments in Islamic Criminal Law. *European Scientific Journal*, 10(14), 227-230.

Oraá, J. y Gómez, F. (2009). *La Declaración Universal de Derechos Humanos*. Bilbao: Universidad de Deusto.

Oriente. (2012). *Diccionario de la Lengua Española* [versión electrónica]. Madrid: Real Academia Española, <http://lema.rae.es/drae/?val=oriente>

Ornstein, A., Levine D. y Gutek, G. (2013). *Foundations of Education*. Boston: Cengage Learning.

Ortiz, F. (1947). *Cuban Counterpoint: Tobacco and Sugar*. Nueva York: Alfred. A. Knopf, Inc.

Osanloo, A. (2009). *The Politics of Women's Rights in Iran*. Princeton: Princeton University Press.

Papacchini, A. (1997). *Naturaleza y clasificación de los Derechos Humanos: un intento de definición*. Recuperado de http://cmap.upb.edu.co/rid=1232490776140_852630655_3069/DerechosHumanosDefinicionPapacchini.doc

Pattberg, T. (2009). *The East-West Dichotomy*. Nueva York: LoD Press.

Penal Reform International. (2015). *Sharia law and the death penalty. Would abolition of the death penalty be unfaithful to the message of Islam?*. Recuperado de <https://www.penalreform.org/wp-content/uploads/2015/07/Sharia-law-and-the-death-penalty.pdf>

RESUMEN ANALÍTICO EN EDUCACIÓN - RAE -



Perry, M., Chase, M., Jacob, J., Jacob, M. y Von Laue, T. (2009). *Western Civilization: Ideas, Politics, and Society, Comprehensive Edition*. Boston: Cengage Learning.

Pinghua, S. (2013). *Human Rights Protection System in China*. Nueva York: Springer Science & Business Media.

Rafiabadi, H. (2003). *World Religions and Islam: A Critical Study, Part 2*. Nueva Delhi: Sarup & Sons.

Ramcharan, B. (1985). The Concept and Dimensions of the Right to Life. En Ramcharan, B. (Ed.), *The Right to Life in International Law*. Dordrecht: Martinus Nijhoff Publishers.

Shahandah, B. (2001). Human Rights and Asian Values (With emphasis on Eastern Asia). En *Islamic Views on Human Rights: Viewpoints of Iranian Scholars*. Teherán: Alhoda Publishers.

Shultziner, D. (2007). Human Dignity: Functions and Meaning. En Malpas, J. & Lickiss, N. (Ed.), *Perspectives on Human Dignity: A Conversation*. Dordrecht: Springer Science & Business Media.

Sonn, T. (2005). Islam and Modernity: Are They Compatible?. En *Modernization, Democracy, and Islam*. Washington: Greenwood Publishing Group.

Strain, C. (1998). Socially Engaged Buddhism's Contribution to the Transformation of Catholic Social Teachings on Human Rights. En Keown, S., Prebish, C. y Husted, W. (Ed.), *Buddhism and Human Rights*. Surrey: Routledge.

Tahir, A. (2012). Right to Life as a Human Right (A Comparative Study of Sharia'h and Law). *Al-Idah*, (25). Recuperado de <http://www.szic.pk/journal/dec2012/02.pdf>

Taliqani, M. (2007). Economic Theories and Practices. En *Expectation of the Millennium: Shi'ism in History*. Nueva York: SUNY Press.

Taskhiri, A. (2001). The Development of the Concept of Human Rights. En *Islamic Views on Human Rights: Viewpoints of Iranian Scholars*. Teherán: Alhoda Publishers.

Tollefsen, D. (2014). Social Ontology. En Cartwright, N y Montuschi, E. (Ed.), *Philosophy of Social Science: A New Introduction* (pp. 86-95). Oxford: Oxford University Press.

United for Human Rights. (2015). *A Brief History of Human Rights*. Recuperado de <http://www.humanrights.com/what-are-human-rights/brief-history/cyrus-cylinder.html>

United for Human Rights. (2015). *Human Rights Defined?*. Recuperado de <http://www.humanrights.com/what-are-human-rights.html>

Viveros, Y., Orozco, D., Fernández, D., Correal, M., Rico, G. y Trujillo, A. (2011). *Derecho Penal General Casuístico*. Bogotá: Ediciones Doctrina y Ley Ltda.

Wicks, E. (2010). *The Right to Life and Conflicting Interests*. Oxford: Oxford University Press.